

Pedro Melo Pouchain Ribeiro

# **LA REGLA DE EXCLUSIÓN DE LA PRUEBA ILÍCITA**

**UN ESTUDIO COMPARADO DESDE SU  
ORIGEN EN EE.UU.**



**São Paulo  
2020**



**Copyright© 2020 by Pedro Melo Pouchain Ribeiro**

**Editor Responsável:** Aline Gostinski

**Capa e Diagramação:** Carla Botto de Barros

**Conselho Editorial Científico:**

**Eduardo Ferrer Mac-Gregor Poisot**

*Presidente da Corte Interamericana de Derechos Humanos. Investigador do Instituto de Investigaciones Jurídicas da UNAM - México*

**Juarez Tavares**

*Catedrático de Direito Penal da Universidade do Estado do Rio de Janeiro - Brasil*

**Luis López Guerra**

*Magistrado do Tribunal Europeu de Derechos Humanos. Catedrático de Direito Constitucional da Universidade Carlos III de Madrid - Espanha*

**Owen M. Fiss**

*Catedrático Emérito de Teoria de Direito da Universidade de Yale - EUA*

**Tomás S. Vives Antón**

*Catedrático de Direito Penal da Universidade de Valência - Espanha*

1166742

R371 Ribeiro, Pedro Melo Pouchain  
La regla de exclusión de la prueba ilícita : un estudio  
comparado desde su origen en EE.UU / Pedro Melo  
Pouchain Ribeiro. – 1.ed. – São Paulo : Tirant lo Blanch,  
2020.

166 p.

ISBN: 978-85-9477-433-0

1.Direito. 2. Estados Unidos. I. Título.

CDU: 341.948(73)

*É proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo, inclusive quanto às características gráficas e/ou editoriais.*

*A violação de direitos autorais constitui crime (Código Penal, art.184 e §§, Lei nº 10.695, de 01/07/2003), sujeitando-se à busca e apreensão e indenizações diversas (Lei nº9.610/98).*

*Todos os direitos desta edição reservados à Tirant Empório do Direito Editorial Ltda.*



**Todos os direitos desta edição reservados à Tirant lo Blanch.**

Avenida Nove de Julho nº 3228, sala 404, ed. First Office Flat

Bairro Jardim Paulista, São Paulo - SP

CEP: 01406-000

www.tirant.com/br - editora@tirant.com.br

# ÍNDICE

<b>1 - INTRODUCCIÓN.....</b>	<b>25</b>
<b>2 - LA TRADICIÓN INGLESA DE LOS DERECHOS Y EL CONSTITUCIONALISMO EN LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA.....</b>	<b>29</b>
2.1. Rasgos actuales del <i>common law</i> en los Estados Unidos y la creación del derecho por el Poder Judicial.....	29
2.2. La tradición inglesa de los derechos y el legado de Locke y Blackstone ....	31
2.3. El constitucionalismo en EEUU y la promulgación del <i>Bill of Rights</i> (1791) .....	36
<b>3 - LA CUARTA ENMIENDA DEL <i>BILL OF RIGHTS</i> Y SUS ANTECEDENTES.....</b>	<b>39</b>
3.1. La historia de las operaciones de registro en el <i>common law</i> .....	41
3.1.1. Las operaciones de registro incidental (sin mandamiento) .....	41
3.1.2. Los registros por órdenes escritas basadas en la costumbre y ley ..	42
3.2. Los grandes litigios del siglo XVIII .....	45
3.2.1. El libelo sedicioso y los espíritus de John Wilkes y Lord Camden ...	46
3.2.2. La América colonial: las órdenes de asistencia y el espíritu de James Otis .....	50
3.3. La comprensión original de la Cuarta Enmienda .....	52
3.4. Las garantías de los derechos de la Cuarta Enmienda y la prueba ilícita ...	54
<b>4 - LA REGLA DE EXCLUSIÓN: DEL NACIMIENTO AL ESPLENDOR .....</b>	<b>57</b>
4.1. El nacimiento de la Regla de Exclusión.....	58
4.1.1. La fusión de las enmiendas Cuarta y Quinta y la exclusión en una causa fiscal ( <i>Boyd</i> , 1886) .....	59
4.1.2. La tradición del <i>common law</i> y la separación de las enmiendas Cuarta y Quinta ( <i>Adams</i> , 1904) .....	62
4.1.3. El arraigo de la teoría con fundamentos en la propiedad privada y en la Cuarta Enmienda ( <i>Weeks</i> , 1914).....	64
4.2. La fase de expansión de la Regla de Exclusión.....	67
4.2.1. Los frutos del árbol envenenado como garantía de la Cuarta Enmienda ( <i>Silverthorne Lumber Co.</i> , 1920) .....	67
4.2.2. La ruptura con la tradición y la garantía de exclusión por nueva fusión de las enmiendas Cuarta y Quinta ( <i>Gould</i> , 1921) .....	70

4.2.3. La exclusión de contrabandos ( <i>Agnello</i> , 1925) . . . . .	72
4.3. La universalización de la Regla de Exclusión . . . . .	73
4.3.1. La autonomía de los estados, el debido proceso y la resistencia a la incorporación ( <i>Wolf</i> , 1949) . . . . .	74
4.3.2. La integridad judicial, el poder supervisor del Tribunal y el efecto disuasorio de la exclusión ( <i>Elkins</i> , 1960) . . . . .	77
4.3.3. La vuelta del estatus de garantía por fusión de las enmiendas Cuarta y Quinta y la incorporación a los estados ( <i>Mapp</i> , 1961) . . .	80

## 5 - DE LA RUPTURA TEORICA HACIA LA CASI ELIMINACIÓN DE LA *EXCLUSIONARY RULE* . . . . .87

5.1. El retorno al fundamento disuasorio y la negativa de efecto retroactivo a la regla de exclusión ( <i>Linkletter</i> , 1965) . . . . .	87
5.2. La toma de sangre forzada y la autoinculpación. La separación de las enmiendas Cuarta y Quinta ( <i>Schmerber</i> , 1966) . . . . .	88
5.3. Los legitimados para solicitar la supresión y el balance de la disuasión con sus costes sociales ( <i>Alderman</i> , 1969) . . . . .	91
5.4. La Era Burger, el efecto disuasorio como único fundamento y su balance con los costes sociales . . . . .	92
5.5. El uso de informaciones derivadas de prueba ilícita ( <i>Calandra</i> , 1974) . .	93
5.6. El año que marca la nueva ruta de hoja de la exclusión probatoria (1976) . . . . .	96
5.6.1. La autoincriminación restringida a la comunicación testimonial y la negativa de fusión entre las enmiendas ( <i>Fisher</i> , 1976) . . . . .	97
5.6.2. El rechazo a la exclusión probatoria en los casos civiles ( <i>Janis</i> , 1976) . . . . .	98
5.6.3. La inaplicabilidad de la exclusión en el habeas corpus ( <i>Stone</i> , 1976) . . . . .	100
5.7. La prueba ilícita para contradecir el falso testimonio ( <i>Havens</i> , 1980) .	103
5.8. La consolidación teórica de las excepciones a la Regla de Exclusión. .	105
5.8.1. La teoría de la fuente independiente ( <i>Murray</i> , 1988) . . . . .	105
5.8.2. La excepción de buena fe ( <i>Leon</i> , 1984) . . . . .	108
5.8.2.1. La ampliación de la excepción de buena fe ( <i>Herring</i> , 2009) . .	110
5.8.3. La excepción del descubrimiento inevitable ( <i>Nix v. Williams</i> , 1984) . . . . .	111
5.8.4. La teoría de la conexión atenuada . . . . .	115
5.8.4.1. Las circunstancias voluntarias que irrumpen el nexo causal ( <i>Wong Sun</i> , 1963) . . . . .	115
5.8.4.2. La falta de conexión entre el fin de la norma violada y la supresión de la evidencia ( <i>Hudson</i> , 2006) . . . . .	118

5.8.4.3. Las circunstancias intermedias involuntarias ( <i>Strieff</i> , 2016) . .	120
--	-----

<b>6 - LA EVOLUCIÓN DE LOS DERECHOS Y LA REGLA DE EXCLUSIÓN</b> . . . . .	<b>123</b>
6.1. De la Reconstrucción a la <i>Era Lochner</i> . El conservadurismo en el seno de la Regla de Exclusión . . . . .	123
6.2. La expansión de los derechos en la segunda mitad del siglo XX. La Corte de Warren como motor de la universalización de la Regla de Exclusión . . . . .	128
6.3. El movimiento reaccionario contra la revolución de los derechos. La Corte de Roberts y la casi abolición de la Regla de Exclusión . . . .	134
6.4. La crítica de la doctrina originalista a la Regla de Exclusión . . . . .	139
6.5. El nuevo originalismo y la defensa de la Regla de Exclusión del Debido Proceso . . . . .	144
6.6. El futuro incierto de la Regla de Exclusión . . . . .	153
<b>7 - CONCLUSIÓN</b> . . . . .	<b>157</b>
<b>8 - BIBLIOGRAFÍA</b> . . . . .	<b>161</b>